

Bản án số: 57/2021/HS-PT
Ngày: 18-10-2021

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BÌNH PHƯỚC

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Đinh Thị Quý Chi
Các Thẩm phán: Ông Bùi Văn Bình
Bà Nguyễn Thị Nga

- Thư ký phiên tòa: Bà Trịnh Như Quỳnh - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bình Phước.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Phước tham gia phiên Tòa: Bà Đàm Thị Vang - Kiểm sát viên.

Ngày 18/10/2021, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bình Phước xét xử phúc thẩm vụ án hình sự thụ lý số 77/2021/HSPT ngày 23/8/2021 đối với bị cáo Nguyễn Văn K.

Do có kháng cáo của bị cáo đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 15/7/2021 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Phước.

Bị cáo có kháng cáo:

Họ và tên: **Nguyễn Văn K**, sinh năm 1978, tại Hải Dương; hộ khẩu thường trú: Tổ 1, khu phố X, phường H, thị xã B, tỉnh Bình Phước; chỗ ở hiện nay: Tổ 7, ấp C, xã T, huyện Q, tỉnh Bình Phước; nghề nghiệp: thợ cắt tóc; trình độ văn hoá (học vấn): 06/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Quang Tr (1949) và bà Nguyễn Thị Th (1953); vợ tên Nguyễn Thị Kim H, sinh năm 1980 (đã ly hôn năm 2019); bị cáo có 02 con, lớn nhất sinh năm 2000, nhỏ nhất sinh năm 2002; tiền án, tiền sự: Không. Ngày 16/01/2021, thực hiện hành vi đánh bạc, bị bắt quả tang, bị tạm giữ từ ngày 16/01/2021 đến ngày 22/01/2021. Ngày 22/01/2021, khởi tố và cấm đi khỏi nơi cư trú, tạm hoãn xuất cảnh cho đến nay. Bị cáo có mặt tại phiên tòa.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào lúc 14 giờ 50 phút ngày 16/01/2021, Công an phường A phối hợp với Đội Cảnh sát Hình sự Công an thị xã B tiến hành kiểm tra hành chính đối với Phan Thanh S, tạm giữ 01 tờ giấy lịch, mặt sau ghi: 16/1/TP/71x200.dd 100” (ký hiệu A1). S khai nhận, đây là phoi đề mà một người đàn ông tên K làm nghề cắt tóc tại khu vực ngã năm gần Trung tâm y tế thị xã B nhận đặt cược ghi cho S các số đề (bán số đề cho Sơn) dựa trên kết quả xổ số kiến thiết thành phố Hồ Chí Minh mở thưởng ngày 16/01/2021, gồm:

- Số 71 bao lô 200.000đ/lô x 18 lô thành tiền là 3.600.000đ (ba triệu sáu trăm nghìn đồng);

- Đánh đầu đuôi số 71 với số đầu 100.000đ, số đuôi 100.000đ thành tiền là 200.000đ (hai trăm nghìn đồng);

Tổng cộng là 3.800.000đ (ba triệu tám trăm nghìn đồng) sau khi trừ 840.000đ (tám trăm bốn mươi nghìn đồng) tiền người nhận ghi đề giảm cho người ghi đề (gọi là tiền hoa hồng), S đưa cho K 2.960.000đ (hai triệu chín trăm sáu mươi nghìn đồng) rồi nhận phoi đề.

Cơ quan điều tra kiểm tra tiệm cắt tóc của Nguyễn Văn K tại tổ 03, khu phố P, phường A, thị xã B phát hiện K vừa bán số đề (nhận ghi số đề) cho Nguyễn Hải N là người mua số đề nên lập biên bản bắt người phạm tội quả tang và tạm giữ:

- Trong túi quần bên phải phía trước của Nguyễn Hải N 01 tờ giấy lịch mặt sau ghi “16/1/TP 77x150 dd 240=2500” (ký hiệu A2). Cả hai thừa nhận đây là tờ phoi đề dựa trên kết quả xổ số kiến thiết thành phố Hồ Chí Minh mở thưởng ngày 16/01/2021 do K ghi cho N gồm:

+ Số 77 bao lô 150.000đ/lô x 18 lô thành tiền là 2.700.000đ (hai triệu bảy trăm nghìn đồng);

+ Đánh đầu đuôi số 77 với số đầu 240.000đ, số đuôi 240.000đ thành tiền là 480.000đ (bốn trăm tám mươi nghìn đồng);

Tổng cộng là 3.180.000đ (ba triệu một trăm tám mươi nghìn đồng) sau khi trừ 680.000đ (sáu trăm tám mươi nghìn đồng) tiền người nhận ghi đề giảm cho người ghi đề (gọi là tiền hoa hồng), N đưa cho K 2.500.000đ (hai triệu năm trăm nghìn đồng) rồi nhận phoi đề.

- 01 tờ giấy lịch (phoi đề) do K viết tại vị trí K đang đứng dựa trên kết quả xổ số kiến thiết thành phố Hồ Chí Minh mở thưởng ngày 16/01/2021 với nội dung là tổng các số đề đã ghi (ký hiệu A5) gồm:

+ 89x10 dd 30 Phước

+ Công 43, 67, 79,x5 đá 3. 67x200 dd 120=3462

+ 83x5.4 đài =240

+ Vân 31, 71 x 3
+ Sơn 40, 50, 60 x 15 đá 5
+ Ứng 46, 68 x 20 đá 10 . 446 x 10 x 10 60 = 1tr 487, 478, 784, 748, 847,
874, 647, 674, 746, 764, 476, 467 x 1
+71 x 200 dd 100
+ Hoàng 09 x 5
+ N 77 x 150 dd 240

- Số tiền 7.176.000đ (bảy triệu một trăm bảy mươi sáu nghìn đồng) trên người của K.

- 01 điện thoại di động Nokia 1202 loại bàn phím, bên trong có số thuê bao 0343.537.822 của K.

- 02 tờ phơi đề chưa rõ nội dung (ký hiệu A3, A4)

Cơ quan điều tra tiến hành khám xét khẩn cấp nơi làm việc là tiệm cắt tóc của K tại tổ 03, khu phố P, phường A, thị xã B, tạm giữ 01 điện thoại di động Samsung Galaxy J4, 05 tờ lịch ghi các chữ số chưa rõ nội dung của K.

Cơ quan điều tra trưng cầu giám định đối với các tờ phơi đề thu giữ được từ Phan Thanh S, trong túi quần Nguyễn Hải N, tờ phơi đề tổng từ Nguyễn Văn K và 02 tờ phơi đề thu giữ trong biên bản bắt người phạm tội quả tang với tài liệu chữ viết, chữ số do K viết ra (ký hiệu M1 - M14).

Tại Kết luận giám định số 12/2021/GĐ-TL ngày 05/3/2021 của Phòng kỹ thuật hình sự - Công an tỉnh Bình Phước, kết luận: “Chữ viết, chữ số trên tài liệu cần giám định ký hiệu A1, A2, A4, A5 so với chữ viết, chữ số của Nguyễn Văn K trên tài liệu so sánh ký hiệu M1 - M14 do cùng một người viết ra”. Đối với phơi đề ký hiệu A3, do quá ít dữ liệu nên không giám định được.

Từ kết quả phân tích các phơi đề thu giữ được và kết quả kiểm tra tin nhắn trong điện thoại đã làm rõ K còn bán số đề cho những người khác dựa trên kết quả xổ số kiến thiết thành phố Hồ Chí Minh mở thưởng ngày 16/01/2021, cụ thể:

- Khoảng 09 giờ sáng ngày 16/01/2021, Điều Ph đến tiệm cắt tóc của K mua số đề, cụ thể: 89 bao lô 10.000đ/lô x 18 lô thành tiền là 180.000đ (một trăm tám mươi nghìn đồng); đánh đầu đuôi số 39 mỗi số 30.000đ thành tiền là 60.000đ (sáu mươi nghìn đồng). Tổng cộng là 240.000đ (hai trăm bốn mươi ngàn đồng), sau khi trừ 50.000đ (năm mươi nghìn đồng) tiền hoa hồng thì Ph đưa cho K 190.000đ (một trăm chín mươi nghìn đồng).

- Khoảng 13 giờ ngày 16/01/2021, người phụ nữ tên V (không rõ lai lịch) đến tiệm cắt tóc của K mua số đề, cụ thể: 31, 71 bao lô mỗi số 3.000đ/lô x 18 lô thành tiền là 108.000đ (một trăm lẻ tám ngàn đồng), sau khi trừ 24.000đ (hai mươi bốn nghìn đồng) tiền hoa hồng thì V đưa cho K 84.000đ (tám mươi bốn nghìn đồng).

Ngoài ra, trong ngày 16/01/2021, K bán số đề cho những người khác thông qua việc K nhận tin nhắn từ những người này nhắn tin đến số điện thoại thuê bao nhà mạng Viettel 0343.537822 của K, cụ thể như sau:

- Khoảng 13 giờ 30 phút, Nguyễn Ngọc U dùng số thuê bao 0949210471 của U nhắn tin cho K mua các số đề gồm: 46, 68 bao lô mỗi số 20.000đ/lô x 18 lô thành tiền 720.000đ (bảy trăm hai mươi nghìn đồng); Đá 10.000đ cặp số 46, 68 thành tiền 180.000đ; số 446 bao lô 10.000đ/lô x 17 lô, thành tiền 170.000đ (một trăm bảy mươi nghìn đồng); đánh xiú chủ số 446, mỗi số 10.000đ, thành tiền 20.000đ (hai mươi nghìn đồng). Đánh xiú chủ các số 487, 478, 784, 847, 874, 647, 674, 746, 764, 476, 467, mỗi số 1.000đ, thành tiền 22.000đ; Tổng cộng là 1.112.000đ (một triệu một trăm mười hai nghìn đồng), sau khi trừ 230.000đ (hai trăm ba mươi nghìn đồng) tiền hoa hồng, U phải trả cho K 882.000đ (tám trăm tám mươi hai nghìn đồng). Khi nhận được tin nhắn, K đồng ý bán các số đề này cho U và trả lời nhắn tin lại “OK”, đồng thời K ghi các số này vào phoi đề tổng.

- Khoảng 12 giờ 41 phút, người tên C (không rõ lai lịch) dùng số thuê bao 0982.726984 nhắn tin cho K mua các số đề gồm: 43, 67, 79 bao lô mỗi số 5.000đ/lô x 18 lô thành tiền 270.000đ (hai trăm bảy mươi nghìn đồng); đá 3.000đ các cặp số 43, 67, 79 thành tiền 162.000đ (một trăm sáu mươi hai nghìn đồng); số 67 bao lô 200.000đ/lô x 18 lô, thành tiền 3.600.000đ (ba triệu sáu trăm nghìn đồng); đánh đầu đuôi số 67, mỗi số 120.000đ, thành tiền là 240.000đ (hai trăm bốn mươi nghìn đồng). Tổng cộng là 4.272.000đ (bốn triệu hai trăm bảy mươi hai nghìn đồng), sau khi trừ 936.000đ (chín trăm ba mươi sáu nghìn đồng) tiền hoa hồng, C phải trả cho K 3.336.000đ (ba triệu ba trăm ba mươi sáu nghìn đồng). Khi nhận được tin nhắn, K đồng ý bán các số đề này cho C và trả lời nhắn tin lại “OK”, đồng thời K ghi các số này vào phoi đề tổng.

- Khoảng 13 giờ 26 phút, một người tên S (không rõ lai lịch) dùng số thuê bao 0918.393914 nhắn tin cho K mua các số đề gồm: 40, 50, 60 bao lô mỗi số 15.000đ/lô x 18 lô thành tiền 810.000đ (tám trăm mười nghìn đồng); đá 5.000đ các cặp số 40, 50, 60 thành tiền 270.000đ (hai trăm bảy mươi nghìn đồng). Tổng cộng là 1.080.000đ (một triệu không trăm tám mươi nghìn đồng), sau khi trừ 240.000đ (hai trăm bốn mươi nghìn đồng) tiền hoa hồng, S phải trả cho K 840.000đ (tám trăm bốn mươi nghìn đồng). Khi nhận được tin nhắn, K đồng ý bán các số đề này cho S và trả lời nhắn tin lại “OK”, đồng thời K ghi các số này vào phoi đề tổng.

- Người tên H nhắn tin cho K mua số đề 09 bao lô mỗi số 5.000đ/lô x 18 lô thành tiền 90.000đ (chín mươi nghìn đồng), sau khi trừ 20.000đ (hai mươi nghìn đồng) tiền hoa hồng, H phải trả cho K 70.000đ (bảy mươi nghìn đồng). Khi nhận được tin nhắn, K đồng ý bán các số đề này cho H và trả lời nhắn tin lại “OK”, đồng thời K ghi các số này vào phoi đề tổng.

- Một người tên Đ nhắn tin cho K mua số đề 83 bao lô mỗi số 5.000đ/lô x 18 lô thành tiền 90.000đ (chín mươi nghìn đồng), sau khi trừ 20.000đ (hai mươi nghìn đồng) tiền hoa hồng, Đ phải trả cho K 70.000đ (bảy mươi nghìn đồng).

Khi nhận được tin nhắn, K đồng ý bán các số đề này cho Đ và trả lời nhắn tin lại “OK”, đồng thời K ghi các số này vào phôi đề tổng.

Như vậy, đủ sơ sở chứng minh Nguyễn Văn K ghi số đề cho Phan Thanh S, Nguyễn Hải N, Điều Ph, Nguyễn Ngọc U, Vân, C, S, H, Đ. Tổng cộng 13.972.000đ (mười ba triệu chín trăm bảy mươi hai ngàn đồng). Trong đó số tiền K đã bán số đề và nhận tiền trực tiếp của S, N, Ph, V là 7.328.000đ (bảy triệu ba trăm hai mươi tám ngàn đồng), bán số đề qua tin nhắn điện thoại cho U, C, H, S, Đ nhưng chưa thu tiền là 6.644.000đ (sáu triệu sáu trăm bốn mươi bốn ngàn đồng).

Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 15/7/2021 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Phước đã tuyên xử bị cáo Nguyễn Văn K phạm tội “Đánh bạc”.

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; Điều 38; Điều 50; điểm i, s khoản 1 Điều 51 của Bộ luật hình sự. Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn K 07 (bảy) tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày thi hành án, trừ thời gian tạm giữ từ ngày 16/01/2021 đến ngày 22/01/2021.

Đề nghị Cơ quan điều tra Công an thị xã B tiếp tục điều tra hành vi của Phạm Huỳnh T về tội Đánh bạc quy định tại Điều 321 Bộ luật hình sự theo Quyết định tách vụ án hình sự số 01 ngày 22/5/2021 và Quyết định tạm đình chỉ điều tra vụ án hình sự số 02 ngày 22/5/2021 của Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thị xã B.

Ngoài ra, Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về vật chứng vụ án, án phí và quyền kháng cáo bản án theo quy định của pháp luật.

Ngày 27/7/2021 bị cáo Nguyễn Văn K có đơn kháng cáo xin được hưởng án treo.

Tại phiên tòa:

- Bị cáo giữ nguyên kháng cáo xin hưởng án treo.
- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Phước đề nghị Hội đồng xét xử căn cứ điểm a khoản 1 Điều 355; Điều 356 Bộ luật Tố tụng hình sự năm 2015, giữ nguyên quyết định của Bản án hình sự sơ thẩm về phần hình phạt đối với bị cáo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Văn K được thực hiện trong thời hạn luật định, có hình thức và nội dung phù hợp với quy định tại các Điều 331, 332 và 333 Bộ luật Tố tụng hình sự nên đủ điều kiện giải quyết theo thủ tục phúc thẩm.

[2] Xét thấy, tại phiên tòa bị cáo khai nhận toàn bộ hành vi phạm tội của mình, lời khai nhận tội của bị cáo phù hợp với Biên bản bắt người phạm tội quả

tang, phù hợp với tài liệu, chứng cứ, vật chứng có trong hồ sơ vụ án về thời gian, địa điểm và phương thức thực hiện hành vi phạm tội. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm tuyên bố bị cáo phạm tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 được sửa đổi, bổ sung năm 2017 đồng thời xử phạt bị cáo Nguyễn Văn K 07 (bảy) tháng tù là phù hợp quy định của pháp luật.

[3] Xét kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo, thấy rằng:

Tòa án cấp sơ thẩm khi lượng hình đã áp dụng cho bị cáo các tình tiết giảm nhẹ: thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, phạm tội lần đầu và thuộc trường hợp ít nghiêm trọng theo quy định tại điểm i, s khoản 1 Điều 51 Bộ luật hình sự là có căn cứ. Mức 07 (bảy) tháng tù áp dụng cho bị cáo là nằm trong khung hình phạt của điều luật. Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo cung cấp thêm chứng cứ mới là giấy xác nhận độc thân, đang phải nuôi 02 con ăn học. Xét, bị cáo chưa có tiền án, tiền sự, nhân thân tốt, có nơi cư trú rõ ràng, có khả năng tự cải tạo mà không cần thiết phải cách ly bị cáo khỏi đời sống xã hội. Để thể hiện tính khoan hồng của pháp luật cần giữ nguyên mức hình phạt 07 (bảy) tháng tù nhưng cho bị cáo được hưởng án treo với thời gian thử thách 01 năm 02 tháng là phù hợp.

Do đó, kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo được Hội đồng xét xử chấp nhận.

[4] Đối với Phạm Huỳnh T: do Cơ quan Điều tra chưa đủ căn cứ chứng minh tội phạm của T, Tòa sơ thẩm đã đề nghị Cơ quan điều tra Công an thị xã B tiếp tục điều tra hành vi của T về tội Đánh bạc quy định tại Điều 321 Bộ luật hình sự theo Quyết định tách vụ án hình sự số 01 ngày 22/5/2021 và Quyết định tạm đình chỉ điều tra vụ án hình sự số 02 ngày 22/5/2021 của Cơ quan cảnh sát điều tra Công an thị xã B. Do phần này không có kháng cáo, kháng nghị, có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo khoáng nghị nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không xem xét.

[5] Quan điểm của đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Phước được chấp nhận một phần.

[6] Án phí hình sự phúc thẩm: Do kháng cáo của bị cáo được chấp nhận nên bị cáo không phải chịu.

[7] Các quyết định khác của Bản án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực thi hành kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

- Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355, điểm e khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự;

- Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51; Điều 65 của Bộ luật hình sự năm 2015, sửa đổi, bổ sung năm 2017; Nghị quyết 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán của Tòa án nhân dân tối cao hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo.

Chấp nhận kháng cáo xin hưởng án treo của bị cáo Nguyễn Văn K, sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 15/7/2021 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Phước về phần hình phạt đối với bị cáo.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Văn K 07 (bảy) tháng tù nhưng cho hưởng án treo; thời gian thử thách 01 (một) năm 02 (hai) tháng tính từ ngày tuyên án phúc thẩm.

Giao bị cáo Nguyễn Văn K cho Ủy ban nhân dân phường H, thị xã B, tỉnh Bình Phước giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định tại khoản 1 Điều 69 Luật thi hành án hình sự. Trong thời gian thử thách, người được hưởng án treo cố ý vi phạm nghĩa vụ 02 lần trở lên thì thời gian cho hưởng án treo được tính vào thời hạn tù. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án có thể quyết định buộc người được hưởng án treo phải chấp hành hình phạt tù của bản án đã cho hưởng án treo.

Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo không phải chịu.

Các quyết định khác của Bản án hình sự sơ thẩm số 40/2021/HS-ST ngày 15/7/2021 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Phước không có kháng cáo, kháng nghị có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- VKSND tỉnh Bình Phước; (1)
- PV 06 CA tỉnh Bình Phước; (1)
- TAND, VKSND thị xã B; (3)
- Chi cục THADS thị xã B; (1)
- Công an thị xã B; (1)
- Công an phường H, thị xã B; (1)
- Công an huyện H; (1)
- Sở Tư pháp; (1)
- Bị cáo; (1)
- Cổng thông tin điện tử Tòa án;
- Lưu: hồ sơ vụ án (2); Tổ HCTP. (1)

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN-CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

Đinh Thị Quý Chi

;